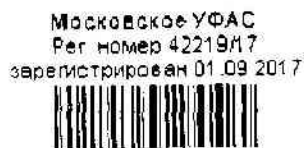


**В Управление Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве**
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Заявитель жалобы:

Общество с ограниченной ответственностью
«Специализированный проект и монтаж»
(ООО «Спецпроектмонтаж»)
432071, Ульяновская область, г. Ульяновск, ул.
Федерации, д.83, офис 31.
e-mail: *spt-ltd@yandex.ru*
Тел. 8 (8422) 46-89-49; факс (8422)46-89-40



Лицо, действия которого обжалуются:

Фонд капитального ремонта много
квартирных домов города Москвы (ФКР
Москвы)
101000, город Москва, ул. Маросейка, дом 11/4, стр.3
e-mail: *fkrmos-zakupki@mail.ru*
Тел. (495)624-13-15; факс (495)633-69-78

Реестровый номер закупки: FKR28061700064

ЖАЛОБА

28 июня 2017г. на сайте оператора электронной площадки АО «Единая электронная торговая площадка» (<https://www.roseltorg.ru/trade/view/?id=FKR28061700064>) Фондом капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме:

Идентификационный номер электронного аукциона: ПСД-000077-17,

Реестровый номер электронного аукциона: FKR28061700064

Предмет электронного аукциона: выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту многоквартирном(ых) доме(ах).

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе: «31» июля 2017 года в 10 ч 00 мин. (время московское).

Дата завершения срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе: «03» августа 2017 года.

Дата проведения электронного аукциона: «07» августа 2017 года.

Начальная (максимальная) цена договора: 11 371 142,18 рубля (Одиннадцать миллионов триста семьдесят одна тысяча сто сорок два рубля 18 копеек)

Размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе: 568 557,11 рубля (Пятьсот шестьдесят восемь тысяч пятьсот пятьдесят семь рублей 11 копеек)
Размер обеспечения исполнения обязательств по договору: 1 705 671,33 рубля (Один миллион семьсот пять тысяч шестьсот семьдесят один рубль 33 копейки)

Протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе от 03.08.2017г. аукцион признан несостоявшимся и комиссией решено заключить договор с единственным участником аукциона – ООО «Спецпроектмонтаж». Проект государственного контракта был направлен в адрес Общества.

ООО «Спецпроектмонтаж», имея намерение подписать государственный контракт, во исполнение требований закупочной документации, 10.08.2017г. оформило банковскую гарантию в ООО «Банк «СКИБ» (ИНН 4003011294). Копия банковской гарантии вместе с подписанными экземплярами государственного контракта были направлены Заказчику 11.08.2017г. и получены им 14.08.2017г. Замечаний относительно полученных документов от Заказчика не поступило и 18.08.2017г. в адрес договорного отдела контрактной службы ФКР г. Москвы был передан оригинал банковской гарантии от 10.08.2017г.

23 августа 2017г. аукционной комиссией ФКР г. Москвы были приняты акт и протокол, которыми ООО «Спецпроектмонтаж» признано уклонившимся от заключения договора); денежные средства, внесенные ООО «Спецпроектмонтаж» в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, удержаны в пользу Заказчика.

Аукционной комиссией ФКР г. Москвы нарушен порядок заключения договоров по результатам торгов.

Считаем решение ФКР г. Москвы, изложенное в акте от 23.08.2017г. и в протоколе от 23.08.2017г. о признании Общества с ограниченной ответственностью «Спецпроектмонтаж» уклонившимся от заключения договора и об удержании денежных средств, внесенных Обществом в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, незаконным и необоснованным по следующим основаниям.

В качестве основания для признания ООО «Спецпроектмонтаж» уклонившимся от заключения договора, Заказчик указывает непредставление Участником электронного аукциона надлежащего обеспечения исполнения обязательств по Договору, а именно: несоответствие банковской гарантии установленным требованиям.

1. В частности, комиссия указывает, что банковская гарантия содержит условия, противоречащие требованиям документации об аукционе или делающие изложенное в документации неисполнимым, а именно:

- пункт 5 банковской гарантии устанавливает обязательное предоставление вместе с требованием об уплате денежной суммы по банковской гарантии в том числе:

- копии Контракта, заверенной уполномоченным представителем Бенефициара;

- копии документов, подтверждающие наступление обстоятельств, влекущих за собой выплату по гарантии.

Каким образом требование о представлении вышеперечисленных документов может противоречить требованиям документации об аукционе либо сделать изложенное в документации неисполнимым? Указанные положения банковской гарантии, нужно отметить, вполне соответствуют требованиям гражданского законодательства. Так, согласно статье 374 Гражданского кодекса РФ требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать обстоятельства, наступление которых влечет выплату по независимой гарантии.

Иными словами, комиссия *безосновательно считает, что доказывать обоснованность своего требования (в случае его возникновения) об оплате по банковской гарантии, бенефициар не обязан.*

2. В качестве замечания комиссией указано, что в Банковской гарантии не определено основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией: дана ссылка не на официальный источник размещения аукциона, а в личный кабинет пользователя, а также неверно указано наименование предмета аукциона.

Тем не менее, комиссия не обращает внимание на основные идентифицирующие признаки закупки, позволяющие сделать однозначный вывод о том, какое обязательство обеспечивается данной банковской гарантией:

- номер извещения: FKR28061700064;

- стороны по основному договору;

- сумма гарантии (совпадает с размером обеспечения, указанном в извещении)- 1 705 671,33 рубля.

В обозначенном в гарантии адресе содержится указание на сайт электронной площадки (roseltorg.ru), что также помогает идентифицировать наименование закупки и предмет договора.

Кроме того, отметим, что предмет договора, указанный комиссией в Извещении (*выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту в многоквартирном(ых) доме(ах) по 18 адресу(ам) ТиНАО г. Москвы*) не соответствует наименованию процедуры, указанному на электронной площадке – (www.roseltorg.ru/trade/view/?id=FKR28061700064) *Выполнение работ*

по разработке проектной документации по капитальному ремонту в многоквартирном(ых) доме(ах) по 22 адресу(ам) г. Москвы. Иными словами, сама комиссия создает трудности в идентификации предмета договора.

3. Комиссия указала в качестве нарушения, что банковская гарантия не содержит условий о том, что изменения, вносимые в договор, не освобождают гаранта от исполнения обязательства по банковской гарантии.

Порядок проведения закупочных процедур и заключения контракта по результатам закупок регулируется в рассматриваемом случае Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (утв. Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016г. №615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок Товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее по тексту – Положение).

Пункт 209 Положения содержит исчерпывающий перечень требуемых сведений, которые должны быть указаны в банковской гарантии, помимо сведений, предусмотренных пунктом 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Действительно, пункт 210 Положения устанавливает: изменения, вносимые в договор об оказании услуг, не освобождают гаранта от исполнения обязательств по банковской гарантии. Однако системное толкование пунктов 208-210 Положения приводит к выводу о том, что внесение сформулированного в п.210 обязательства в банковскую гарантию не является обязательным, иначе указанное обязательство содержалось бы в п.209 Положения. Требование, изложенное в п.210 является общим, императивным и по умолчанию распространяется на участников правоотношений, связанных с выдачей банковской гарантии, выдаваемой в соответствии с Положением.

В тексте банковской гарантии от 10.08.2017г. Гарант прямо указывает, что обязуется выплатить Бенефициару по его требованию денежную сумму в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом своих обязательств по договору, который будет заключен между Принципалом и Бенефициаром по итогам проведения электронного аукциона, в соответствии с положениями Постановления Правительства РФ от 01.07.2016г. №615. Таким образом, Гарант обязуется руководствоваться в данных правоотношениях требованиями, изложенными в вышеуказанном Постановлении Правительства.

4. Изучив акт и протокол об отказе от заключения договора от 23.08.2017г. мы усомнились в добросовестности комиссии и желании сотрудничать. Полагаем, что комиссия злоупотребила своими полномочиями, преследуя при этом только ей известные цели.

Так, заверенная нами копия банковской гарантии (в то время, как оригинал гарантии направлялся к нам из другого города) была направлена в адрес ФКР г. Москвы еще 11.08.2017г. и получена ими 14.08.2017г. Согласно п.213 Положения заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения договора об оказании услуг банковскую гарантию в срок, не превышающий 5 рабочих дней со дня ее поступления. В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный пунктом 213 настоящего Положения, информирует в письменной форме об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа (п.215 Положения). Оригинал банковской гарантии был получен заказчиком 18.08.2017г. Протокол комиссии составлен 23.08.2017г. За весь указанный период (с 14.08.по 23.08) в наш адрес не поступило ни одного замечания относительно банковской гарантии со стороны заказчика. Хотя мы могли бы внести соответствующие изменения, если бы получили соответствующие рекомендации/разъяснения от заказчика. Считаем, что *заказчик нарушил п.213 Положения, не проинформировав в пятидневный срок участника закупки об отказе в принятии банковской гарантии*.

Образца банковской гарантии аукционной комиссией размещено на сайте не было.

На наши электронные письма, в которых мы задавали вопросы по банковской гарантии, ответов нам не поступало.

Возникло подозрение, что заказчик нас намеренно игнорирует и делает все возможное, чтобы не заключить контракт. Считаем подобные недобросовестные действия заказчика злоупотреблением правом.

Согласно п.1 ст.10 Гражданского кодекса РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Умысла на отказ от заключения договора мы не имели. Наоборот, в максимально короткие сроки пытались направить в адрес Заказчика оригиналы требуемых документов.

На основании изложенного, в соответствии с п.235 Положения, ч.1 ст.18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРОСИМ:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать решение Фонда капитального ремонта много квартирных домов города Москвы, изложенное в акте от 23.08.2017г. и в протоколе от 23.08.2017г. о признании Общества с ограниченной ответственностью «Спецпроектмонтаж» уклонившимся от заключения договора и об удержании денежных средств, внесенных Обществом в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, незаконным.
3. Обязать Фонд капитального ремонта много квартирных домов города Москвы вернуть в адрес Общества с ограниченной ответственностью «Специализированный проект и монтаж» 568 557,11 рублей.

Приложение:

1. Копия банковской гарантии от 10.08.2017г.
2. Копия накладной (экспедиторской расписки) 11 4515 9701.
3. Принтскрин с сайта www.major-express.ru о состоянии доставки.
4. Принтскрин электронного письма в адрес ФКР г. Москвы.
5. Решение о назначении директора ООО «Спецпроектмонтаж».

Директор

ООО «Спецпроектмонтаж»



/А.В. Нестеров/